

1 Miyoko Sakashita (CA Bar No. 239639)
2 Andrea A. Treece (CA Bar No. 237639)
3 Catherine W. Kilduff (CA Bar No. 256331)
4 CENTER FOR BIOLOGICAL DIVERSITY
5 351 California Street, Suite 600
6 San Francisco, CA 94104
7 Phone: (415) 436-9682
8 Facsimile: (415) 436-9683
9 miyoko@biologicaldiversity.org
10 atreece@biologicaldiversity.org
11 ckilduff@biologicaldiversity.org

12 Attorneys for Plaintiff Center for Biological Diversity

13 IGNACIA S. MORENO, Assistant Attorney General
14 United States Department of Justice
15 Environment & Natural Resources Division
16 JEAN WILLIAMS, Section Chief
17 Wildlife and Marine Resources Section
18 Benjamin Franklin Station, P.O. Box 7369
19 Washington, D.C. 20044-7369
20 Telephone: (202) 305-0216 / Facsimile: (202) 305-0275

21 Attorneys for Federal Defendants

22 **UNITED STATES DISTRICT COURT FOR THE
23 NORTHERN DISTRICT OF CALIFORNIA**

24
25)
26)
27)
28)
29)
30)
31)
32)
33)
34)
35)
36)
37)
38)
39)
40)
41)
42)
43)
44)
45)
46)
47)
48)
49)
50)
51)
52)
53)
54)
55)
56)
57)
58)
59)
60)
61)
62)
63)
64)
65)
66)
67)
68)
69)
70)
71)
72)
73)
74)
75)
76)
77)
78)
79)
80)
81)
82)
83)
84)
85)
86)
87)
88)
89)
90)
91)
92)
93)
94)
95)
96)
97)
98)
99)
100)
101)
102)
103)
104)
105)
106)
107)
108)
109)
110)
111)
112)
113)
114)
115)
116)
117)
118)
119)
120)
121)
122)
123)
124)
125)
126)
127)
128)
129)
130)
131)
132)
133)
134)
135)
136)
137)
138)
139)
140)
141)
142)
143)
144)
145)
146)
147)
148)
149)
150)
151)
152)
153)
154)
155)
156)
157)
158)
159)
160)
161)
162)
163)
164)
165)
166)
167)
168)
169)
170)
171)
172)
173)
174)
175)
176)
177)
178)
179)
180)
181)
182)
183)
184)
185)
186)
187)
188)
189)
190)
191)
192)
193)
194)
195)
196)
197)
198)
199)
200)
201)
202)
203)
204)
205)
206)
207)
208)
209)
210)
211)
212)
213)
214)
215)
216)
217)
218)
219)
220)
221)
222)
223)
224)
225)
226)
227)
228)
229)
230)
231)
232)
233)
234)
235)
236)
237)
238)
239)
240)
241)
242)
243)
244)
245)
246)
247)
248)
249)
250)
251)
252)
253)
254)
255)
256)
257)
258)
259)
260)
261)
262)
263)
264)
265)
266)
267)
268)
269)
270)
271)
272)
273)
274)
275)
276)
277)
278)
279)
280)
281)
282)
283)
284)
285)
286)
287)
288)
289)
290)
291)
292)
293)
294)
295)
296)
297)
298)
299)
300)
301)
302)
303)
304)
305)
306)
307)
308)
309)
310)
311)
312)
313)
314)
315)
316)
317)
318)
319)
320)
321)
322)
323)
324)
325)
326)
327)
328)
329)
330)
331)
332)
333)
334)
335)
336)
337)
338)
339)
340)
341)
342)
343)
344)
345)
346)
347)
348)
349)
350)
351)
352)
353)
354)
355)
356)
357)
358)
359)
360)
361)
362)
363)
364)
365)
366)
367)
368)
369)
370)
371)
372)
373)
374)
375)
376)
377)
378)
379)
380)
381)
382)
383)
384)
385)
386)
387)
388)
389)
390)
391)
392)
393)
394)
395)
396)
397)
398)
399)
400)
401)
402)
403)
404)
405)
406)
407)
408)
409)
410)
411)
412)
413)
414)
415)
416)
417)
418)
419)
420)
421)
422)
423)
424)
425)
426)
427)
428)
429)
430)
431)
432)
433)
434)
435)
436)
437)
438)
439)
440)
441)
442)
443)
444)
445)
446)
447)
448)
449)
450)
451)
452)
453)
454)
455)
456)
457)
458)
459)
460)
461)
462)
463)
464)
465)
466)
467)
468)
469)
470)
471)
472)
473)
474)
475)
476)
477)
478)
479)
480)
481)
482)
483)
484)
485)
486)
487)
488)
489)
490)
491)
492)
493)
494)
495)
496)
497)
498)
499)
500)
501)
502)
503)
504)
505)
506)
507)
508)
509)
510)
511)
512)
513)
514)
515)
516)
517)
518)
519)
520)
521)
522)
523)
524)
525)
526)
527)
528)
529)
530)
531)
532)
533)
534)
535)
536)
537)
538)
539)
540)
541)
542)
543)
544)
545)
546)
547)
548)
549)
550)
551)
552)
553)
554)
555)
556)
557)
558)
559)
560)
561)
562)
563)
564)
565)
566)
567)
568)
569)
570)
571)
572)
573)
574)
575)
576)
577)
578)
579)
580)
581)
582)
583)
584)
585)
586)
587)
588)
589)
590)
591)
592)
593)
594)
595)
596)
597)
598)
599)
600)
601)
602)
603)
604)
605)
606)
607)
608)
609)
610)
611)
612)
613)
614)
615)
616)
617)
618)
619)
620)
621)
622)
623)
624)
625)
626)
627)
628)
629)
630)
631)
632)
633)
634)
635)
636)
637)
638)
639)
640)
641)
642)
643)
644)
645)
646)
647)
648)
649)
650)
651)
652)
653)
654)
655)
656)
657)
658)
659)
660)
661)
662)
663)
664)
665)
666)
667)
668)
669)
670)
671)
672)
673)
674)
675)
676)
677)
678)
679)
680)
681)
682)
683)
684)
685)
686)
687)
688)
689)
690)
691)
692)
693)
694)
695)
696)
697)
698)
699)
700)
701)
702)
703)
704)
705)
706)
707)
708)
709)
710)
711)
712)
713)
714)
715)
716)
717)
718)
719)
720)
721)
722)
723)
724)
725)
726)
727)
728)
729)
730)
731)
732)
733)
734)
735)
736)
737)
738)
739)
740)
741)
742)
743)
744)
745)
746)
747)
748)
749)
750)
751)
752)
753)
754)
755)
756)
757)
758)
759)
760)
761)
762)
763)
764)
765)
766)
767)
768)
769)
770)
771)
772)
773)
774)
775)
776)
777)
778)
779)
780)
781)
782)
783)
784)
785)
786)
787)
788)
789)
790)
791)
792)
793)
794)
795)
796)
797)
798)
799)
800)
801)
802)
803)
804)
805)
806)
807)
808)
809)
810)
811)
812)
813)
814)
815)
816)
817)
818)
819)
820)
821)
822)
823)
824)
825)
826)
827)
828)
829)
830)
831)
832)
833)
834)
835)
836)
837)
838)
839)
840)
841)
842)
843)
844)
845)
846)
847)
848)
849)
850)
851)
852)
853)
854)
855)
856)
857)
858)
859)
860)
861)
862)
863)
864)
865)
866)
867)
868)
869)
870)
871)
872)
873)
874)
875)
876)
877)
878)
879)
880)
881)
882)
883)
884)
885)
886)
887)
888)
889)
890)
891)
892)
893)
894)
895)
896)
897)
898)
899)
900)
901)
902)
903)
904)
905)
906)
907)
908)
909)
910)
911)
912)
913)
914)
915)
916)
917)
918)
919)
920)
921)
922)
923)
924)
925)
926)
927)
928)
929)
930)
931)
932)
933)
934)
935)
936)
937)
938)
939)
940)
941)
942)
943)
944)
945)
946)
947)
948)
949)
950)
951)
952)
953)
954)
955)
956)
957)
958)
959)
960)
961)
962)
963)
964)
965)
966)
967)
968)
969)
970)
971)
972)
973)
974)
975)
976)
977)
978)
979)
980)
981)
982)
983)
984)
985)
986)
987)
988)
989)
990)
991)
992)
993)
994)
995)
996)
997)
998)
999)
1000)
1001)
1002)
1003)
1004)
1005)
1006)
1007)
1008)
1009)
1010)
1011)
1012)
1013)
1014)
1015)
1016)
1017)
1018)
1019)
1020)
1021)
1022)
1023)
1024)
1025)
1026)
1027)
1028)
1029)
1030)
1031)
1032)
1033)
1034)
1035)
1036)
1037)
1038)
1039)
1040)
1041)
1042)
1043)
1044)
1045)
1046)
1047)
1048)
1049)
1050)
1051)
1052)
1053)
1054)
1055)
1056)
1057)
1058)
1059)
1060)
1061)
1062)
1063)
1064)
1065)
1066)
1067)
1068)
1069)
1070)
1071)
1072)
1073)
1074)
1075)
1076)
1077)
1078)
1079)
1080)
1081)
1082)
1083)
1084)
1085)
1086)
1087)
1088)
1089)
1090)
1091)
1092)
1093)
1094)
1095)
1096)
1097)
1098)
1099)
1100)
1101)
1102)
1103)
1104)
1105)
1106)
1107)
1108)
1109)
1110)
1111)
1112)
1113)
1114)
1115)
1116)
1117)
1118)
1119)
1120)
1121)
1122)
1123)
1124)
1125)
1126)
1127)
1128)
1129)
1130)
1131)
1132)
1133)
1134)
1135)
1136)
1137)
1138)
1139)
1140)
1141)
1142)
1143)
1144)
1145)
1146)
1147)
1148)
1149)
1150)
1151)
1152)
1153)
1154)
1155)
1156)
1157)
1158)
1159)
1160)
1161)
1162)
1163)
1164)
1165)
1166)
1167)
1168)
1169)
1170)
1171)
1172)
1173)
1174)
1175)
1176)
1177)
1178)
1179)
1180)
1181)
1182)
1183)
1184)
1185)
1186)
1187)
1188)
1189)
1190)
1191)
1192)
1193)
1194)
1195)
1196)
1197)
1198)
1199)
1200)
1201)
1202)
1203)
1204)
1205)
1206)
1207)
1208)
1209)
1210)
1211)
1212)
1213)
1214)
1215)
1216)
1217)
1218)
1219)
1220)
1221)
1222)
1223)
1224)
1225)
1226)
1227)
1228)
1229)
1230)
1231)
1232)
1233)
1234)
1235)
1236)
1237)
1238)
1239)
1240)
1241)
1242)
1243)
1244)
1245)
1246)
1247)
1248)
1249)
1250)
1251)
1252)
1253)
1254)
1255)
1256)
1257)
1258)
1259)
1260)
1261)
1262)
1263)
1264)
1265)
1266)
1267)
1268)
1269)
1270)
1271)
1272)
1273)
1274)
1275)
1276)
1277)
1278)
1279)
1280)
1281)
1282)
1283)
1284)
1285)
1286)
1287)
1288)
1289)
1290)
1291)
1292)
1293)
1294)
1295)
1296)
1297)
1298)
1299)
1300)
1301)
1302)
1303)
1304)
1305)
1306)
1307)
1308)
1309)
1310)
1311)
1312)
1313)
1314)
1315)
1316)
1317)
1318)
1319)
1320)
1321)
1322)
1323)
1324)
1325)
1326)
1327)
1328)
1329)
1330)
1331)
1332)
1333)
1334)
1335)
1336)
1337)
1338)
1339)
1340)
1341)
1342)
1343)
1344)
1345)
1346)
1347)
1348)
1349)
1350)
1351)
1352)
1353)
1354)
1355)
1356)
1357)
1358)
1359)
1360)
1361)
1362)
1363)
1364)
1365)
1366)
1367)
1368)
1369)
1370)
1371)
1372)
1373)
1374)
1375)
1376)
1377)
1378)
1379)
1380)
1381)
1382)
1383)
1384)
1385)
1386)
1387)
1388)
1389)
1390)
1391)
1392)
1393)
1394)
1395)
1396)
1397)
1398)
1399)
1400)
1401)
1402)
1403)
1404)
1405)
1406)
1407)
1408)
1409)
1410)
1411)
1412)
1413)
1414)
1415)
1416)
1417)
1418)
1419)
1420)
1421)
1422)
1423)
1424)
1425)
1426)
1427)
1428)
1429)
1430)
1431)
1432)
1433)
1434)
1435)
1436)
1437)
1438)
1439)
1440)
1441)
1442)
1443)
1444)
1445)
1446)
1447)
1448)
1449)
1450)
1451)
1452)
1453)
1454)
1455)
1456)
1457)
1458)
1459)
1460)
1461)
1462)
1463)
1464)
1465)
1466)
1467)
1468)
1469)
1470)
1471)
1472)
1473)
1474)
1475)
1476)
1477)
1478)
1479)
1480)
1481)
1482)
1483)
1484)
1485)
1486)
1487)
1488)
1489)
1490)
1491)
1492)
1493)
1494)
1495)
1496)
1

1 Plaintiff, Center for Biological Diversity (“CBD”), and Federal Defendants, Gary F. Locke,
2 in his official capacity as Secretary of the United States Department of Commerce, and the National
3 Marine Fisheries Service (“NMFS”), by and through their undersigned counsel, state as follows:

4 WHEREAS, NMFS added the black abalone to the list of Candidate Species for listing under
5 the Endangered Species Act (“ESA”) on June 23, 1999, 64 Fed. Reg. 33466 (June 23, 1999);
6

7 WHEREAS, CBD petitioned NMFS on December 21, 2006 to list the black abalone as either
8 an endangered or threatened species under the ESA and to designate critical habitat for the species;

9 WHEREAS, NMFS listed the black abalone (*Haliotis cracherodii*) as an endangered species
10 under the ESA, 16 U.S.C. § 1531 et seq., on January 14, 2009, 74 Fed. Reg. 1937 (Jan. 14, 2009)
11 (“Listing Rule”);
12

13 WHEREAS, NMFS did not designate critical habitat for the black abalone at that time
14 because it concluded that such habitat was “not yet determinable because: (1) we lack information
15 sufficient to perform required analyses of the impacts of the designation; and (2) the habitat
16 requirements of the species are not sufficiently well known to permit identification of an area as
17 critical habitat,” Listing Rule at 1945;

18 WHEREAS, NMFS stated that it “intends to proceed with a proposed designation in a
19 subsequent rulemaking,” *id.* at 1939;

20 WHEREAS, NMFS sought “public input to assist in gathering and analyzing the best
21 available scientific data and information to support a critical habitat designation, which will be
22 proposed in a subsequent Federal Register notice,” and specifically sought “information regarding:
23 (1) current or planned activities within the range of black abalone, their possible impact on black
24 abalone, and how those activities could be affected by a critical habitat designation; (2) quantitative
25 evaluations describing the quality and extent of marine intertidal or subtidal habitats occupied in the
26

1 past or presently by black abalone; and (3) the economic costs and benefits likely to result from the
2 designation of critical habitat,” *id.* at 1945;

3 WHEREAS, NMFS has not yet designated critical habitat for black abalone;

4 WHEREAS, on January 14, 2010, CBD notified NMFS that it intended to sue the agency
5 because it has not yet designated critical habitat for black abalone;

6 WHEREAS, CBD filed this action on March 23, 2010, alleging that NMFS has unlawfully
7 failed to designate critical habitat for black abalone;

8 WHEREAS, the parties, through their authorized representatives, and without any admission
9 or final adjudication of the issues of fact or law with respect to CBD’s claims, have reached a
10 settlement that they consider to be a just, fair, adequate, and equitable resolution of the disputes set
11 out in CBD’s complaint;

12 NOW, THEREFORE, it is stipulated by and between the parties as follows:

13 1. NMFS shall determine whether it is prudent to designate critical habitat for black
14 abalone on or before September 20, 2010, and, if it determines that the designation of critical habitat
15 is prudent, it shall also submit a proposed rule to designate critical habitat for black abalone to the
16 Federal Register on or before September 20, 2010.

17 2. If NMFS determines that the designation of critical habitat is prudent, it shall submit
18 a final rule designating critical habitat for black abalone to the Federal Register on or before July 18,
19 2011.

20 3. This Agreement requires the Federal Defendants to make the determinations
21 described above by the deadlines specified in paragraphs 1 and 2. The Agreement shall not (and
22 shall not be construed to) limit or modify the Federal Defendants’ discretion and authority regarding
23 the substance of those determinations, or to otherwise limit or modify the authority and discretion
24 accorded to the Federal Defendants by the ESA, the Administrative Procedure Act (“APA”), or the
25

1 general principles of administrative law. By entering into this Agreement, CBD does not waive its
2 ability to challenge the substantive determination that will be made by NMFS under paragraph 2 or
3 any not prudent determination made under paragraph 1, but it must file a separate action to challenge
4 these determinations. The Federal Defendants do not waive any applicable defenses in any such
5 subsequent actions filed by CBD to challenge the substance of NMFS's determinations.
6

7 4. The Order entering this Agreement may be modified by the Court upon good cause
8 shown, consistent with the Federal Rules of Civil Procedure, by written stipulation between the
9 parties filed with and approved by the Court, or upon written motion filed by one of the parties and
10 granted by the Court. If either party seeks to modify the terms of this Agreement, including the
11 deadlines set out in paragraphs 1 and 2, or if a dispute arises out of or relating to this Agreement, or
12 if either party believes that the other party has failed to comply with any term or condition of this
13 Agreement, the party seeking the modification, raising the dispute, or seeking enforcement shall
14 provide the other party with notice of the claim. The parties agree that they will meet and confer
15 (either by telephone or in person) at the earliest possible time in a good-faith effort to resolve the
16 claim before pursuing relief from the Court. If the parties are unable to resolve the claim after
17 meeting and conferring, either party may pursue relief from the Court.
18

19 5. Except as otherwise provided in paragraph 4, CBD's sole remedy for any alleged
20 violation by NMFS of the terms of this Agreement shall be a motion to enforce the terms of this
21 Agreement. This Agreement shall not be enforceable through a proceeding for contempt of court.
22 This Agreement is not intended to affect the availability of remedies, including contempt, for the
23 failure to comply with any orders issued by the Court subsequent to its order approving this
24 Agreement.
25
26
27
28

1 6. No party shall use this Agreement or the terms herein as evidence of what does or
2 does not constitute a reasonable timetable for the designation of critical habitat under the ESA in any
3 other proceeding regarding the Federal Defendants' implementation of the ESA or any other statute.

4 7. CBD agrees that the terms of the Agreement fully satisfy the claims in its Complaint
5 filed herewith against Defendants, and that CBD is waiving its right to seek attorneys' fees related to
6 its Complaint. No party shall use this Agreement or the terms herein as evidence in any fee
7 proceeding in any other case.

8 8. No provision of this Agreement shall be interpreted as, or constitute, a commitment
9 or requirement that the Federal Defendants take action in contravention of the ESA, the APA, or any
10 other law or regulation, either substantive or procedural.

11 9. Nothing in this Agreement shall be interpreted as, or shall constitute, a requirement
12 that the Federal Defendants are obligated to pay any funds exceeding those available, or take any
13 action in contravention of the Anti-Deficiency Act, 31 U.S.C. § 1341, or any other appropriations
14 law.

15 10. The parties agree that this Agreement was negotiated in good faith and constitutes a
16 settlement of claims that were disputed by the parties. By entering into this Agreement, no party
17 waives any claim or defense.

18 11. The undersigned representatives of each party certify that they are fully authorized by
19 the party or parties that they represent to agree to the Court's entry to the terms and conditions of
20 this Agreement and do hereby agree to the terms herein.

21 12. The terms of this Agreement shall become effective upon entry of an order by the
22 Court ratifying the Agreement.

23 13. Upon entry of this Agreement by the Court, all counts of CBD's Complaint shall be
24 dismissed with prejudice, pursuant to Federal Rule of Civil Procedure 41(a)(1). Notwithstanding the
25

1 dismissal of this action, the parties hereby stipulate and respectfully request that the Court retain
2 jurisdiction to oversee compliance with the terms of this Agreement and to resolve any motions to
3 modify such terms, until the Federal Defendants satisfy their obligations under the Agreement. *See*
4 *Kokkonen v. Guardian Life Ins. Co. of Am.*, 511 U.S. 375 (1994).

5 IT IS SO STIPULATED this 29th day of April, 2010.
6

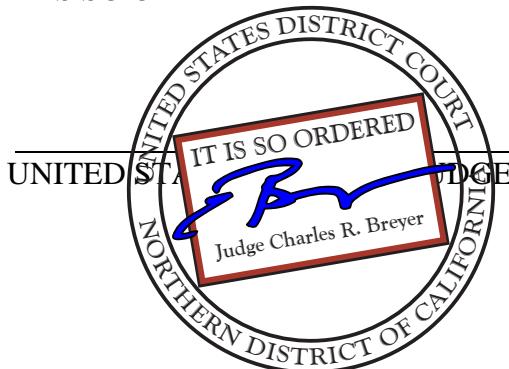
7 IGNACIA S. MORENO, Assistant Attorney General
8 United States Department of Justice
Environment & Natural Resources Division

9
10 /s/ Jean Williams
11 JEAN WILLIAMS, Section Chief
Wildlife and Marine Resources Section
12 Benjamin Franklin Station, P.O. Box 7369
Washington, D.C. 20044-7369
Telephone: (202) 305-0216 / Facsimile: (202) 305-0275
13 Attorneys for Federal Defendants

14
15 Miyoko Sakashita, Oceans Director
16 CENTER FOR BIOLOGICAL DIVERSITY
Andrea A. Treece, Senior Attorney

17 /s/ Catherine W. Kilduff
18 Catherine W. Kilduff, Staff Attorney
CENTER FOR BIOLOGICAL DIVERSITY
19 351 California Street, Suite 600
San Francisco, CA 94104
Phone: (415) 436-9682 / Facsimile: (415) 436-9683
20 Attorneys for Plaintiff Center for Biological Diversity

21
22 PURSUANT TO STIPULATION,
IT IS SO ORDERED



23
24 May 5, 2010
25 _____
26 DATE
27
28